

04.02.2019

Г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение государственного учреждения «Государственный архив Тульской области» (далее - Заказчик) от 21.01.2019 исх. № 01-25/18 (вх. № 196 от 21.01.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Марс-Принт» (далее – ООО «Марс-Принт», Общество, Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 28.11.2018 № Ф.2018.565700 на поставку архивных коробов (закупка № 0366200035618006076) (далее – Контракт), руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила),

– представителя Заказчика по доверенности;

(в отсутствие представителей Общества, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-71-08),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Марс-Принт» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку архивных коробов (закупка № 0366200035618006076) (далее – Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на поставку архивных коробов размещены 25.10.2018 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 641 250,00 рублей.

28.11.2018 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Марс-Принт» заключен Контракт на сумму 480 911,25 рублей.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 и 1.3 Контракта поставщик обязуется поставить заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, архивные коробки (далее – товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Товар, поставляемый по настоящему контракту, его наименование, цена, комплектация, количество определены в Спецификации на товар (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Требования, предъявляемые к товару, определены в Техническом задании на поставку товара (Приложение № 2 к контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Положениями пункта 2.1 Контракта определен срок поставки товара: в течение 30 тридцати дней со дня заключения контракт.

В соответствии с пунктом 4.1 Контракта приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не противоречащей условиям контракта.

Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 7 (семи) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня поставки товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 4.5 настоящего контракта. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы, срок приемки поставленного товара продлевается на срок проведения указанной экспертизы и получения заказчиком экспертного заключения.

На заседании Комиссии представитель государственного учреждения «Государственный архив Тульской области» пояснил, что Заказчиком 07.12.2018 за № 01-25/527 в адрес ООО «Марс-Принт» было направлено письмо о несоответствии представленных Обществом образцов товара

приложению № 2 «Техническое задание» Контракта, в частности технических характеристик материала, из которого изготовлены данные образцы.

В ответ письмом от 07.12.2018 № 471 Общество сообщило Заказчику о том, что в процессе закупки материала для изготовления поставляемого товара выяснилось, что такой материал производится только на единственном предприятии в России. Общая закупочная стоимость необходимого материала значительно превысит начальную цену закупки. Импортные аналоги используемого материала ниже по стоимости, но не имеют необходимых Заказчику технических характеристик. В связи с чем, Общество просит рассмотреть вопрос о расторжении Контракта по соглашению сторон.

13.12.2018 Заказчиком в адрес Общества было направлено претензионное письмо, содержащее отказ в удовлетворении просьбы о расторжении контракта по соглашению сторон и требование уплаты штрафа в размере 3% от цены Контракта в связи с отказом Общества от исполнения взятых на себя обязательств в рамках исполнения Контракта.

Согласно представленному в материалы дела платежному поручению от 17.12.2018 № 544 претензия Заказчика Обществом удовлетворена и штраф оплачен.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 12.2 Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков; недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного (от двух и более раз) нарушения поставщиком сроков

поставки товаров;

- если поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

В связи с отказом поставщика поставить товар, соответствующий условиям Контракта, 21.12.2018 Заказчиком принято «Решение об одностороннем отказе государственного учреждения «Государственный архив Тульской области» от исполнения контракта от 28 ноября 2018 № Ф.2018.56570 на поставку архивных коробов» (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено 21.12.2018 в адрес ООО «Марс-Принт» способами, указанными в части 12 статьи 95 Закона, в том числе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, 25.12.2018 размещено в единой информационной системе в сфере закупок

Согласно части 13 статьи 95 Закона решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления

заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи.

Следовательно, обязанности по направлению ООО «Марс-Принт» уведомления о расторжении Контракта и опубликованию его в единой информационной системе с целью надлежащего уведомления Общества о принятом Заказчиком решении Заказчиком соблюдены.

Согласно полученному 09.01.2019 Заказчиком уведомлению о вручении почтового отправления, Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта 28.12.2018 доставлено ООО «Марс-Принт», факт получения данного решения Общество не отрицает.

Посчитав, что в срок, установленный вышеуказанными нормами статьи 95 Закона, нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, ООО «Марс-Принт» устранено не было, Заказчик посчитал Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступившим в законную силу и Контракт расторгнутым, в связи с чем, направил в Тульское УФАС России настоящее обращение.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062 утверждены Правила ведения реестра.

В соответствии с Правилами ведения реестра, в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение 3 рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные [частью 6 статьи 104](#) Закона.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных Заказчиком материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Нормами Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Вместе с этим, Обществом в материалы дела представлены письменные пояснения, из которых следует.

В соответствии с техническим заданием на закупку, Заказчиком в качестве материала для закупаемого товара заложен «картон специальный для консервации документов» ТУ 5443-025-002378882-2013. При изучении вопроса о закупке данного материала Общество установило, что единственным производителем материала, соответствующего вышеуказанными техническими условиями, в Российской Федерации является АО «Пролетарский». На обращение к данному производителю с запросом

ценового предложения, Обществу была предложена цена 120 руб/кг.

Однако после победы в Электронном аукционе и подписания Контракта при официальном запросе Общества в АО Пролетарий на выставление счета на поставку 1200 кг необходимого картона, производитель отказался осуществить поставку товара Обществу и направил Общество к посреднику, у которого цена на данную продукцию составила 550 руб/кг.

Узнав о сложившейся ситуации, ООО «Марс-Принт» проинформировало Заказчика об указанных фактах и предложило использовать для изготовления товара импортные аналоги необходимого материала. Обществом для ознакомления и принятия соответствующего решения в адрес Заказчика был направлен опытный экземпляр архивного короба из такого картона. Однако Заказчик в письме от 07.12.2018 № 01-25/527 сообщил, что данный образец по своим характеристикам не соответствует требованиям технического задания, и экспертиза при приемке товара выявит импортные или иные аналоги картона. В свою очередь Общество направило 07.12.2018 № 471 письмо с просьбой о рассмотрении вопроса о расторжении Контракта по соглашению сторон в виду сложившихся обстоятельств.

В пояснениях ООО «Марс-Принт» указывает, что Общество не виновато в сложившейся ситуации и не имело намерений на неисполнение Контракта. Общество на протяжении многих лет исполняет контракты для государственных предприятий Российской Федерации, и только в течение двух последних лет им было добросовестно исполнено более 120 государственных контрактов. В связи с вышеизложенным, Общество просит не включать информацию об организации в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в

принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае, Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не свидетельствуют о том, что действия ООО «Марс-Принт» были направлены исключительно на уклонение Общества от выполнения условий заключенного Контракта или на несоблюдение его условий.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «Марс-Принт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную государственным учреждением «Государственный архив Тульской области» от 21.01.2019 исх. № 01-25/18 (вх. № 196 от 21.01.2019) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Марс-Принт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.